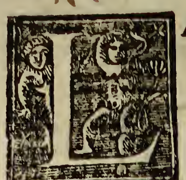


POR MATEO GARCIA Clerigo presbitero vezino de la villa de Chillarõ.

EN EL PLEYTO

con Iuan Garcia Clerigo, y Mateo Garcia Clerigo, y Iulian Garcia, y Bartholome Garcia legos, Iuan Pasqual Clerigo de Epiſtola, y Paſtor de Biana: ſobre la ſucceſsion del patronazgo que fundò Bartholome Garcia.

A LA

A PRETENSION DEL DIcho Mateo Garcia, es, que se ha de reuocar las sentēcias dadas por las justicias de las villas de Chillaron y Sazedon en fauor de los litigātes, y que en exclusion de todos, el susodicho tiene de ser declarado por verdadero successor en el dicho patronazgo, y bienes del, y que se le restituyan cō los frutos y rentos: y para entendimiento de este pleyto se presupone en el hecho lo siguiente.

Primeramente, que en 15. de Setiēbre de 1546. años, Bartolome Garcia Clerigo vezino de Sazedon, por su testamento con que murio dexó dispuesta vna clausula del tenor siguiente.

Ytem, dexo por mis cabeçaleros, y executores de este mi testamento a Bartholome Martinez, y Mateo Garcia, y Alonso Martinez de Pareja vezinos deste dicho lugar de Chillaron, a todos tres juntamente, y a cada vno por si in solidum, les doy y otorgo mi poder cumplido, para que entren y tomen todo lo mejor parado de mis bienes, y por la parte que fuere menester los vendan y rematen en publica almoneda, o fuera della, y cumplan de su valor lo en este mi testamento contenido y cumplido, y pagado todos los demas bienes, remanientes, fuera de lo que aqui va declarado, asi rayzes, como muebles, e dineros, donde quiera q̄ estuuieren, y parecieren en qualesquier partes q̄ sean, dexo y nombro por mi vniuersal heredero ligitimo, para que los herede y goze a Bartolome Garcia mi sobrino, hijo de Miguel Garcia difunto mi hermano, para que sea Clerigo, y se sustente, y viua honradamente con ellos, y ruegue a Dios por mi anima; y diga especialmente por mi, cada mes vna Missa por mi anima todo el tiēpo de su vida, y despues de sus dias bueluan todos los dichos bienes al pariente mas propinquo, que sea abil Clerigo, y si no que sepa de la Yglesia, con el dicho cargo de las dichas doze Missas, en cada mes la suya, y con este cargo succeda para siēpre

jamas

jamas el pariente mas propinquo Clerigo si lo vuiére, o sepa de la Yglesia, y esto se cumpla en la Yglesia de Santa Maria de Chillaron. Y mando que todos los dichos bienes sean puestos por inuentario, para que siempre esten en pie, para el heredero que los vuiere de heredar: y quando no vuiere Clerigo, mando que pague al Cura, o a su lugar teniente, que dixere las dichas doze Missas, a medio real por cada vna, y reuoco todos y qualesquier testamentos, que hasta entonces vuiesse hecho.

Yten se supone, que en 17. del dicho mes de Septiébre del dicho año de 1546. por via de donacion entre viuos irreuocable, el dicho testador haze gracia y donacion al dicho Bartolome Garcia su sobrino, de mucha cantidad de bienes, que va especificado, casas, viñas, tierras, y huerta, que tiene en la villa de Sazedõ, y de vna era, casa, y cueua en Chillaron, y de vna bodega en la villa de Pareja, de los quales dichos bienes dize que le haze donacion, por razõ de buenas obras, y muchos seruicios, que el y su padre Miguel Garcia le auian hecho, y muchos cargos que el les es, que mõtan mas que la dicha donacion que les haze; con cargo que â de ser Clerigo de Orden Sacro, y a de dezir, o hazer dezir en su vida para siempre jamas, todos los meses de los años que vernan vna Missa por su anima, y de los que tiene a cargo de rogar, y despues de su vida succeda en el Clerigo que vuiere, que sea vuestro pariente y mio el mas cercano, conque sea abil, y suficiente, o alomenos el que mas abil sea siendo vuestro pariente, como dicho es, con el cargo y Missas que de suso està dicho: y si vos murieredes, y qualquiera de los dichos vuestros parientes que assi ayan posseydo, y possean los dichos bienes, y no vuiere Clerigo que por parentesco le vinieren a falta, que lo aya el dicho Clerigo que lo possea, como dicho es, no se diuidan, ni partan los dichos bienes, saluo que esten puestos por inuentario, como dicho es, en poder de vna persona lega pariente mas propinquo y abonado, el

qual

qual los arriende y haga arrendar publicamẽte a quiẽ mas diere, y del valor de la dicha renta sustente y haga sustentar los dichos bienes, y cumplir, y dezir las dichas Missas en el lugar de Chillaró, como dicho es, y pague por las dezir al Clerigo que las dixere, por cada vna medio real, y de las rentas que asi rentaren los dichos bienes el que los tuuiere, y posseyere durãte que aya Clerigo, como dicho es, lleue y goze la quinta parte del arrendamiento, y lo que mas valiere y sobrare, auiendo sustentado, y dicho las dichas Missas, tenga quenta dello por recibo y gasto, para cada y quando que viniere el tal Clerigo a residir, que goze de todo lo susodicho en la manera que dicha es, &c. Y desta manera le haze donacion en forma.

Ytem, se supone, que los parentescos de todos los litigãtes en este pleyto, respecto del instituydor, son en la forma, y en el grado que se contiene en el arbol, que va puesto al fin desta informacion, adonde se halla, que Bartolome Garcia Clerigo, que fue el fundador tuuo quatro hermanos, vno mayor que el, y dos menores, los menores fueron, Mateo Garcia hermano tercero, de quien son descendientes Mateo Garcia Clerigo, que litiga, que pretende ser su hijo, el qual es oy muerto, por testimonio presentado en el pleyto: y Iulian Garcia que asimismo litiga, Clerigo de Corona, que pretende ser su nieto hijo de Bartolome Garcia su hijo: y el quarto hermano fue Miguel Garcia, de quien fue hijo el Bachiller Bartolome Garcia, que fue el primero Capellan, y de quien pretendio descender Bartolome Garcia lego, que litiga, como hijo de Miguel Garcia su hijo, y Iuan Pasqual Clerigo de Epistola que litiga, que pretende ser hijo de Iuan Pasqual, nieto de Catalina Garcia, y bisnieto de Miguel Garcia, y de quien asimismo pretende descẽder Pastor de Biana que litiga, como hijo de Pedro de Biana, nieto de Francisca Garcia, y bisnieto del dicho Miguel Garcia: y el hermano mayor se llamò Iuan Saez de Mateo Garcia, de quien desciende Iuã Garcia Clerigo,

rigo,

rigo que litiga su bisnieto hijo de Iuan Garcia, y nieto de Miguel Garcia, y bisnieto de Iuan Saez de Mateo Garcia, y de quien assimismo desciende Mateo Garcia Clerigo, que se defiende en esta alegacion, como hijo de Mateo Garcia, y nieto del dicho Iuan Saez de Mateo Garcia, ~~cuyo derecho defendemos en esta alegacion~~. porque en soz esta la sentencia de vista. A.

De manera que todo este pleyto viene a parar entre Iuan Garcia Clerigo, bisnieto de Iuan Saez de Mateo Garcia, hermano mayor del fundador, y Mateo Garcia Clerigo, nieto del dicho Iuan Saez de Mateo Garcia, hijo de Mateo Garcia su hijo segundo; porque Iulian Garcia Clerigo de Corona, viene a ser bisnieto de Mateo Garcia hermano tercero; y Bartolome Garcia nieto de Miguel Garcia hermano quarto, que aunque vienen a estar en ygual grado con Mateo Garcia nuestra parte, vienen a descender de dos inferiores lineas, y por el consiguiente siendo tan notorio el defecto de su derecho, no gastaremos el tiempo en dirimirlo, y mucho menos se gastará el tiempo en dirimir el derecho de Iuan Pasqual, y de Pastor de Biana, bisnietos por lineas femeninas del dicho Miguel Garcia hermano quarto, quia si vinco vinientem te á fortiori vincam te. l. de accessionibus. ff. de perpetuis, & temporalibus præscriptio. l. Claudius. ff. qui potior in pign. habebant. Porq̃ demas de estar en vn grado mas infimo que el dicho Mateo Garcia nuestra parte, vienen a estar en la quarta linea, y a descẽder de hẽbras, & sic in hac allegatione vnico me expediã articulo.

VNICVS ARTICVLVS.

Supuesto el hecho deste pleyto, y que toda la dificultad del viene a parar en los derechos de Iuan Garcia, y Mateo Garcia Clerigos, nieto y bisnieto de Iuã Saez de Mateo Garcia, que era hermano mayor del fundador, in primis proponemus ea quæ faciunt pro Ioanne Garcia pro nepote, & subsequenter fundamẽ-

tu Mathei Garcia nepotis proponemus,& tandem ad uersarijs fundamentis satisfiet.

El primer fundamento del dicho Iuan Garcia Clerigo,consiste en las palabras de la clausula de la donacion,que es a la que se à de estar, porque el testamento quedò reuocado por el dicho contrato: adonde parece, que el fundador despues de auer llamado a Bartolome Garcia su sobrino, dize, que despues de sus dias succeda en la dicha Capellania y patronazgo el Clerigo que vuiere, que el era el pariente mas cercano del fundador,y del dicho Bartolome Garcia,en las quales palabras pretẽde auerse fundado vn fideicommisso perpetuo,con llamamiẽto del pariente maspropinquo Clerigo,& in eo admittendam esse repræsentationem,vt referunt Menoch.cons.124.n.34. Decius cons.1.n.3.& 4.& in cons.217.num.1.Paris.cons.36.nu.2.& cons.38.n.15.lib.2.Rubeus cons.81.colum.vltim.Hierony.Gabr.in cons.86.n.9.volu.1.& Molin. de Hispan. primog.lib.3.c.7.nu.20.vers. qua in re vbi plures alios commemorat. Conque pretende la parte cõtraria representando a su padre,estar en el mismo grado que el dicho Mateo Garcia Clerigo,a quien defendemos, y en mejor linea, por ser descendiẽte del hijo mayor, y este fundamento le pretende esforçar diziẽdo : que este derecho de representacion,no solamente se concede en materia de fideicõmissos y mayorazgos,mas en materia de patronazgos, y aniuersarios Eclesiasticos,cum in eis surredatur iure hæreditario ex sententia glos.in c. considerandum.16.q.7.& ex cõmuni,quá refert Rochius de iure patronat.verb.ipse vel is.q.8.& sic in eis repræsentationi esse locum,nil mirum referunt Tiraqu.de primog.q.20.n.19.Couar.in c.fi.pract.& nouissime Zauallos pract.q.tom.3.q.762.n.97.

El segundo fundamento de la parte contraria consiste en dezir, que el dicho Mateo Garcia nuestra parte(como parece de lo dicho en el hecho por el Relator) tan solamente era Clerigo de menores Ordenes al tiempo que se difirio esta succession por muerte

del

del primer Capellan, requiriendose la calidad de Clerigo (que esta pretende que a de ser de presbitero) al tiempo de la presentacion, o promocion, actualiter in esse, vt referunt Abb. in cap. cum in cunctis. §. inferiora. n. 10. & 11. de electi. cap. licet Canon de eod. tit. in. 6. & in Clement. vt ij qui de ætat. & quali. & melior tx. in cap. si eo tempore de rescript. in. 6. o al tiempo de la succesion, maximè quando qualitas fecit adiecta per modum causæ finalis, vt traddunt Auend. in. l. 40. Taur. glos. 18. num. 32. & 33. post Molin. & alios, Gutier. practi. lib. 3. q. 66. ex num. 17. vsque ad numerum. 21. & quæst. 67. ex num. 20. Menoch. cons. 97. num. 150. & cōs. 79. num. 106. lib. 1. Ioseph. de rusticis in cons. 2. à nu. 72. cum seqq. & Flores de Mena in aditio. ad Gamam decis. 308. Conque pretende la parte contraria excluyr al dicho Mateo Garcia nuestra parte quando tēga mejor grado, por defecto de no auer tenido la calidad de Sacerdote al tiempo que se difirio la succesion.

Sed his non obstantibus, quòd superioris veniat iudicandum ius nostrę partis, & quod aduersario dictus Matthęus Garcia veniat pręferendus in huius Capellanię, & aniuersarij succesione seqq. apparebit. Primo ex eo quod succesio huius patronatus, & Capellanię non tantum defertur successoribus propinquioribus consanguineis fundatoris, sed propinquioribus habētibus Clericatus qualitatem: y pretendiendo (vt infra dicimus) nuestra parte, que la calidad de Clerigo se halló en el al tiempo de la succesion, y que oy se halla tambien la de presbitero antes de la promocion, y que està en mejor grado, y primero que la parte contraria, respecto del fundador, y del Capellan por quiē vacó la Capellania, porque se halla nieto de su abuelo, y la parte contraria bisnieto, consideramosle con mejor derecho que la parte contraria, ex eo quod fideicommissa regulariter deboluuntur secundum ordinem succesionis abintestato, vt est glos. communiter recepta in. l. cum ita. §. fideicomis. ff. de legat. 2. quā exornat Socin. cons. 249. volum. 2. & consil. 16. num. 13.

& cons.

& conſ.50.num:4.volum.2.& conſ.79.nu.14.volumin. 4.& Corneus conſ.122.volum.2. Eſtando como eſtamos en los grados enque no ſe admite la preſentaciõ, quia ſumus extra caſus authenticæ poſt fratres,& authenticæ ceſſante.C.de ſuis & legitim.hæred. el auer ſe de preferir el dicho Mateo Garcia, hallandoſe, como ſe halla en mejor grado,eſt in perſpicuo.

El ſegundo fundamento nace de cõſiderar, que el llamamiẽto deſta Capellania y patronazgo fue en el pariente mas propinquo del fundador Clerigo: de manera que qualquiera pariente mas propinquo que ſe hallare con la dicha calidad excluyra al pariente mas remoto que ſe hallare con la miſma,yel pariente mas remoto que ſe hallare Clerigo excluyra al propinquiſimo que ſe hallare ſin la tal calidad de Clerigo; y ſupueſto lo dicho, no puede la parte contraria aprouecharſe de la repreſentacion, para que entrando en el lugar de ſu padre ſe aya de preferir al dicho Mateo Garcia, que es el efecto de la repreſentacion, vt in authentico de hæred.abinteſtato venient.§.ſic igitur el ſegundo collat.9.late Barboſa in.l.poſt dotem.41.nu. 53.ff.ſolut.matrim. Y la razon fundamẽtal porque en eſte caſo na puede auer repreſentacion,es, y procede ex eo quod quando filius vocatur cum aliqua qualitate puta filius maior,vel ditior, vel nobilior,fortior, pulchrior non comprehendi nepotem appellatione filij,nec eius lolum ſubintrare eſt,ex in.l.fin.C. de naturalib.liber.l.nõ ſolum.§.ſi puellæ.ff.de ritu nuptiarum,Barto.in.l.liberorum num.23.ff.de verborum ſignificatione,& in terminis quod in hoc caſu excludatur repræſentatio, traddunt Capitius deciſ.21.num.8. Decius conſ.309.colu.1.Alex.& Iaſ.in.l.venia.C. de in ius vocand.idem Iaſſ.latê in conſ.201.lib.2.Ruinus cõſil.140.num.14.lib.3.Socin iun.in conſ.1.num.59.libr.1. Bolognetus conſ.9.num.47. Oldrald.conſ.224.nu.37. Tiraquel de retract.lign.§.1.gloſ.9.num.101.Ludouic. Molin.lib.3.de prim.cap.7.nu.2.& cap.8.num.8.& Menoch.præſumpt.95.lib.4.num.24. vbi hoc exemplifi-

cat

cat in ſtatuto excludente filias ſtantibus filijs maſculis in quo neptis ex filio maſculo non poterit repræſentare maſculinitatem puteri, quam concluſione, vt iuridicam ſequuti fuerunt conſidentes pro domino noſtro Regio Philippo III. qui pro eo excripſerunt circa ſucceſsione Regni Luſitaniẹ, & ſpecialiter Michael ab Aguirre in ſua Apologia part.2.n.75.fol.37. vbi partes noſtri Regis defendit. De manera que la calidad requerida por eſtatuto, ley, o clauſula q̃ falta al hijo, no ſe tranſmite en el padre, naturaliter, neque ſcite per repræſentationem, & ex conſequenti, no auiendo ſido el padre clerigo, no podia repreſentando ſu perſona la parte contraria obtener la Capellania, imo cõſequenter, la auia de pedir y obtener, ex perſona propria, à quien nueſtra parte prefiere en parenteſco por eſtar en mejor grado, lo qual ſe confirma ex ſeqq.

Lo primero, quia filius nõ poteſt repræſentare perſonam patris, qui neque in ſpe, neque in potentia vnquam potuit ſuccedere, ita Alexand. Raudenſ. in reſponſ.2.num.126.libr.1.& Molin. de primog. lib.3.c.6.n.37.& 38.& ſi contrarium ſit in eo cuius pater aliquo tẽpore potuit habere potentiam ſuccedendi, vt retulit Caſtillo quotid. controuer. iur. lib.3.c.15.num.78. Y como reſpecto de auer ſido lego y caſado el padre de la parte contraria toda ſu vida, fueſſe excluſo, y ſin eſperança de poder ſucceder en la dicha Capellania, de neceſsidad ſe à de conceder no tener derecho de repreſentarlo.

Lo ſegundo, quia vt Iacobus Menoch. refert repręſentatio nihil aliud eſt quam ex integro aliquem referre inferẽdo, quod repræſentatio nõ poteſt eſſe pro vna tantum parte ſecuti manifeſte, reſpondit Curti. ſen. conſ.75. colu.3. verſ. ſed præmiſsis non obſtãtibus conſequenter, ergo no baſtará que el dicho Iuã Garcia repreſente el grado de ſu padre, no auiendo tenido el padre la calidad de Clerigo que ſe requiere para ſucceder.

Lo tercero, quoniam repręſentatio tantum filio

con-

concceditur in ijs in quibus pater si viueret posset succedere, prout traddit Molin. de primog. lib. 3. cap. 7. n. 1. Tiber. Detian. cons. 7. num. 90. lib. 1. & cons. 43. n. 46. lib. 2. Alexand. Raudens. cons. 142. num. 116. & 117. Cancereus variarum resolutio. c. 5. num. 8. Ioannes Zephalus cons. 616. num. 82. lib. 5. Ergo cũ incapax huius successionis pater fuisset concedendum est in hoc casu personam patris, non posse filius repræsentare.

Lo quarto, quia quando succeditur ex persona repræsentati attenditur, qualitas conditio, & status ipsius repræsentati, at vero quando succeditur ex persona propria (que es nuestro caso) tantũ attenditur qualitas, & conditio ipsius repræsentantis, ita Molina Iesuita tom. 3. de iustitia & iure, disputatione 627. nu. 11. fo. 421. & 442. Areti. in. l. Gallus. §. nunc de lege Veleia. num. 52. & 53. ff. de lib. & post. Iass. in consil. 115. ex num. 4. lib. 4. & Castillo in dict. cap. 19. lib. 3. quotid. controuers. Ergo à fortiori cum in patronatis qualitas non reperiatur dicendum est ex propria persona aduersarium venire successionem.

Lo quinto & vltimo, quia exclusa vna persona, vel succedere prohibita eius descendentes censentur exclusi ex persona exclusi, etiam si velint per repræsentationem venire secus tamen quando ex propria persona venire intendunt, ita Bart. in. l. 1. §. si sit nepos. ff. de collatione dotis, & in. l. 1. §. filius. ff. de coniungend. cum emancip. libert. Bald. in. l. si acia, in. 4. oppositione. C. de liber. præter. & in authẽtico cessante. C. de legit. hæred. Socin. senior in. l. Gallus. §. nunc de lege Veleia. col. 2. vers. tertio, etiam deducitur. ff. de lib. & posthum. & in terminis sic consulendo, traddiderunt Fulgos. cons. 36. colum. 2. Alexand. cons. 22. colum. fin. Socin. iun. cons. 2. num. 20. & seqq. lib. 3. vbi post alios scribit, quod quando quis vocatur ex persona propria (como en nuestro caso) non autẽ, vt alium repræsentans tunc inhabilitas eius, quæ non repræsentat non impedit quin admittatur, & sequitur Bero. cons. 96. volu. 1. & in pateria pulchre, Ioann. Zephal. cons. 103. lib. 1. Ro

land.

land.consil.78.num.3.& seqq. lib.4. Francisc.Mantica de coniectu.vltim.volunt.lib.8.tit.fin.nume.72. & 75. Peregrin.de fideicommiss.arti.26.num.6.& arti.27. nu. 9.Honded.cons.72.nu.43. & Menoch.cons.172.num.7. vers.nec hoc genus,& num.19.lib.2.& cõs.318. num.30. lib.4. atque in efectu cum alijs auctoribus sic declarat Molina de primogen.lib.3.cap.5.num.41. dum distinguit vtrum persona, quæ exclude prætenditur depen deat à persona, quæ semper exclusa fuit,& tũc inquit, quod similiter censeri debet exclusa, an vero non dependeat,& tunc non debet censeri exclusa, quod in ef fectu dicere est in iure proprio, vel ex persona alterius veniat, vt de se aperte patet. De que resulta, que estando excluso y prohibido de succeder el padre del dicho Iuan Garcia como lego no poder representar su persona el dicho su hijo, a quien el dicho Mateo Garcia nuestra parte viene a preferir por estar en mejor grado,& sic restat aduersariæ partis fundamentis respondere. C

Respondendo igitur ad primum, scilicet, quod ex eo quod fundatur huius Capellaniæ vocauit ad successionem eius consanguineos Clericos sibi propinquiores inductum fecisse fideicommissum,& consequenter repræsentationi locum esse satis responsum extata in.1.& 2.nostrę partis fundantis, dum in eis probabimus in hoc casu propter qualitaté additam Clericatus non esse repræsentationi locus.

Ad secundum vero fundamentum partis aduersę, scilicet tempore oppositionis,& delationis huius Capellaniæ nomin esse in dict. Matthęo Garcia Clericatus qualitatem, etiam si hodie præsbiter factus reperiatur,& propterea venire excludendũ ad huius Capellanæ successione, ex cap. si eo tempore de rescrip. & alijs iuribus ibi allegatis dupliciter respondetur.

Lo primero, q̃ la Capellania no requiere para poderla obtener, que el pariẽte mas propinquo sea Clerigo presbitero, antes se contenta conque sea Clerigo, simpliciter, como parece por las palabras đ la clau

sula,

sula,ibi. *Con cargo de que sea Clerigo de Orden Sacro, y à de dezir, o hazer dezir en su vida para siempre jamas, todos los años que vernan vna Missa, sin que importe la palabra: Orden Sacro, conque parece requerirse por lo menos auer de ser Clerigo, subdiacono, o diacono:* qui sunt ordines qui de numero ordinum sociorum dicuntur, vt in cap. á multis de ætate, & qualitat. Rota Romana. 1. part. decis. 561. num. 12. quia cum ex seqq. antecedentia declaretur, l. filiabus. ff. de legat. 1. cum vulgatis. Hallarse á que las palabras de suso referidas hablan con Bartolome Garcia el primero llamado, al qual auiendosele entregado por la donacion luego los bienes, se le puso la dicha condicion, ibi. *Con cargo que à de ser Clerigo de Orden Sacro, y â de dezir, o hazer dezir, &c.* Mas quando llama a los demas Capellanas despues de la vida del dicho Bartolome Garcia, solamente para la obtension pide Clerigo, vt patet, ibi. *Y despues de su vida succeda el Clerigo que vuiere, que sea vuestro pariente y mio,* & ibi: *y si no vuiere Clerigo que por parentesco le viniere, &c.* Quæ verba de Clerico in minoribus ordinibus constituto deben intelligi cum appellatione Clerici veniat Clericus in minoribus constitutus, vt probat tex. in cap. 1. vbi glos. de præbend. & cap. vbi glos. de Clericis cóiugat lib. 6. Roland. â Valle cons. 4. num. 16. volum. 1. Didacus Perez in. l. 1. tit. 3. glos. 1. libr. 1. ordinament. l. 1. titu. 6. par. 1. Palacios Rub. in cap. per vestras. §. 42. num. 8. Zauallos in practicis quæst. 524. nu. 6. & Velazquez de Auend. in. l. 9. Taur. glos. 10. num. 12. Conque parece auer cumplido con el requisito de la fundació, por auerse hallado Clerigo de Tonsura al tiempo de la vacante, maxime cum qualitas requisitu in primo nominate ex eo sit in diuersa oratione, & clausula nó possit dici repetita in seqq. vocatis, vt puctore Decianus consil. 77. num. 31. lib. 5. per traddita á Bart. videndo in l. prætor. 2. § erit quæ ante num. 1. ff. vi bonorum rape. Y compruuase considerando, que la donacion se hizo a Clerigo de primeras ordenes, con cargo que se vuiesse de ordenar de Orden Sacro, manifiesta prue-

ua

ua de que no requiere tener la dicha calidad al tiempo de la oposicion, ni vacante, & tantum requiri posse esse subdiaconum, vel diaconum intra annum adeo acceptionis argumento cap.fin.de institu.lib.6.vbi ille dicitur Sacerdos interpraetat. iuris, qui intra annũ potest ordinari.

La segunda respuesta, procedit ex eo quod est verissima in suo casu sint, traddita à Gutierr.in cons.1.n. 3.cum seqq. & à Zauallos quæst.678.à num.21. vsque ad num.28.vbi tenent in patronatis Capellanijs, quæ Ordinem Sacerdotalem desiderãt requiri talem qualitatem in esse tempore vacationis, vel oppositionis, & non sufficere posteà superuenire hoc intelligendum venit, quando talis qualitas superuenit post ius alicui parti quæsitum secus vel ô, quando omnia sunt in pédendi, ita Lara de Cappellanijs lib.2.cap.10.nume.59. loquendo in patrono, qui antea quam qualitas superuenit alium præsenta curat. Que todo lo dicho falta en nuestro caso, adonde no ay presentacion de patrones, y la causa adhuc est integra, & impendenti. Demas que toda la dicha oposicion cessa, con auerse contentado el testador con la calidad de Clerigo, simpliciter, en que se comprehende el Clerigo de menores ordenes. Et sic speramus sententias inferiorum reuocandas, & dictum Matthæum Gartiam legitimum Capellanum, & successorem esse declarandum. salua in omnibus. V.D.C.

8